

# 浅析反对股东股份回购请求权

李 婧

(厦门大学法学院, 福建 厦门 361005)

**摘要:**《公司法》确立反对股东股份回购请求权是为了克服资本多数决的弊端,保护少数股东的利益。本文结合中、日两国新《公司法》的具体规定,对反对股东的股份回购请求权的基本理论问题进行了探讨,并在此基础上提出完善我国相关制度的建议。

**关键词:**股份回购请求权; 日本会社法; 新公司法

**中图分类号:**DF411.91 **文献标识码:**A **文章编号:**1002-2740(2006)08-0051-02

股份回购请求权起源于美国公司法。美国律师协会编写的《商事公司示范法》专门规定了反对股东请求公司收购其股份的权利。R.W.汉密尔顿这样定义股份回购请求权:“股份回购请求权是公司法赋予对诸如合并一类特定的根本性交易持反对意见的小股东的一种受限制的法定权利。公司须按法院确定的股票价格以现金购买反对股东的股票。”

《公司法》确立反对股东股份回购请求权,从根本上

说是为了克服资本多数决的弊端,保护少数股东的利益。基于股东平等的原则和保证公司效率的要求,资本多数决是现代公司法的必然选择。但资本多数决在实际运作中产生了异化,由于多数资本持有人的意思表示吸收了少数资本持有人的意愿,使持有少数资本的股东不得不遵从大股东的意愿,导致事实上的不平等,从而给大股东滥用资本多数决的权利留下空间。股份回购请求权作为一种法定的弥补性权利,能够将利益与不利益合理地在

后,建立相应的客户信用档案。在对客户进行信用状况评估的基础上,确定客户信用等级,为每一个客户建立起健全的信用档案,记录其完整的历史信用资料。

3.制定合理的信用政策。信用政策包括信用标准、信用期间、现金折扣和收账政策四方面。合理的信用政策应将上述四者结合起来,综合考虑它们之间的变化对销售额、应收账款各种成本的影响。对不同的客户给予不同的信用额度和期限,此外对客户的信用管理还要采取动态的管理办法,即每一考核期根据前期合作情况,对客户信用情况重新评定。

(二)建立健全应收账款的内部控制制度

1.明确部门分工,建立责任体系。销售部门主要负责签订合同、处理定单、执行企业的销售政策与信用政策,明确销售人员的收款负责制。财务部门主要负责制定应收账款年度计划,进行销售款项的结算、账务处理以及款项回收的监督管理。生产部门应在提高产品质量和服务质量上多下工夫,开发适销对路的产品,从而提高公司和产品在客户中的形象,这对及时清欠应收账款也是有益的。

2.建立赊销审批制度,完善监管职能。企业应当建立健全的赊销审批制度,对符合赊销条件的客户,根据企业实际情况,按照授权有限的原则,在企业内部赋予不同级别的人员不同金额的审批权限,各经办人员只能在各自的权限内办理审批,并要求其对自己经办的每笔业务进行事后监督,直至收回资金为止;其次,企业应当常设应收账款管理组织,负责对本企业应收账款工作进行组织、协调与监督管理。

3.建立预警制度、积极清理逾期账款、制定考核机制

(1)预警机制作为风险管理的一种新手段在企业管理中有很高的运用价值。一般应设定最高赊销额与最长赊销额两项预警指标。对主要客户可设定最高赊销额,超过额度则不能发货。

(2)采取有效措施,积极清理逾期账款。逾期应收账款的金额越大,产生坏账的风险就越大,因此企业应根据不同情况,积极采取相应措施,以尽快回收资金或减少损失。

(3)企业还应将应收款项的回收与内部各部门的绩效考核及其奖惩挂钩,即个人利益不仅要和销售业绩挂钩,也要和应收账款的管理联系在一起。

(三)实行资金融通,加速应收账

款的变现。企业为尽快回笼资金,可将具有高风险的应收账款运用现代保理业务来转嫁风险。应收账款保理业务是指企业把由于赊销而形成的应收账款有条件地转让给银行,银行为企业提供资金,并负责管理、催收应收账款和坏账担保等业务<sup>②</sup>。企业可借此项业务来收回账款,加速资金周转,减少应收账款风险。企业还可设法将一些未到期的应收账款向银行或其他融资公司抵借或出售以及采用债务重组等方式加速应收账款的变现盘活,增加企业流动资金,从而控制风险,提高企业的竞争能力。

四、结束语

应收账款作为企业向客户提供的销售信用,是企业拥有的经过一定时间才能兑现的债权,它不可避免地具有较大的风险性,但只要企业采取有效的控制措施,制定健全的管理制度,应收账款的信用风险是可以防范的。只有进行科学的防范,才能使企业在市场竞争中既扩大销售,又将应收账款风险尽可能地降至最低,从而完成企业的利润目标,提高企业的市场竞争力,保证企业的健康发展。

(责任编辑:梁雪芳)

(责任校对:梁雪芳 王 勉)

<sup>②</sup>唐振奇.“如何化解应收账款回收风险”.《财政监督》,2005年第6期第66~67页。

股东之间进行分配。在公司面临重大结构变化,如合并、分立、重大资产出售、修改章程时,反对股东的期待利益将要落空,只有赋予其股份回购请求权,才能维持股东间的利益平衡,以实现股东之间的实质平等。我国新《公司法》对此作出了规定,但作为移植制度本土化的问题,反对股东的股份回购请求权在实践中尚有许多问题值得研究。

#### 一、反对股东股份回购请求权的适用范围

反对股东股份回购请求权对中小股东利益的保护有着重要的意义,但如果公司股东对任何决议持有异议时均可要求退股,势必破坏股东会议的正常运作,同时也违背了《公司法》的资本充实原则,将导致公司无力继续运转,甚至出现股东滥用权利,最终损害公司制度的基石。所以,法律应严格限制反对股东的股份回购请求权的适用范围。

从各国《公司法》的规定来看,反对股东的股份回购请求权大多适用于公司结构发生重大变化的情形,如公司合并与分立,章程的变更以及营业转让等,但我国新《公司法》在细节上仍有缺陷。

(一) 公司章程的变更。由于公司章程是公司股东依合意形成的一种法律文件,股东对公司的期望均通过章程体现出来,章程是公司成立的基础,章程的修改有可能使公司成立的基础发生动摇,使股东的期望落空,故应赋予反对股东以股份回购请求权。但反对股东并非对公司章程的任何变更都享有该权利,如《日本会社法》第166条规定的变更情形为:因转让取得股份或公司经股东大会决议取得全部该种类股份。我国新《公司法》仅规定了一种变更情形,即“公司章程规定的营业期限届满或者章程规定的其他解散事由出现,股东大会会议通过决议修改章程使公司存续的”,并且仅适用于有限责任公司的反对股东,这显然有所欠缺。

(二) 公司营业转让、受让和出租。公司营业转让、受让和出租,显然会使公司的结构发生重大变化。于此情形,亦应允许反对股东退出公司。《日本会社法》第469条规定“在进行事业转让的情形下,反对股东可以请求进行事业转让等的股份有限公司以合理价格收购自己持有的股份。”<sup>③</sup>即反对股东可对营业转让等决议提出股份收购请求权,但在公司解散的情况下,股东大会做出的转让财产决议除外。

相比之下,我国新《公司法》的规定过于狭隘,仅规定了有限责任公司的股东于公司“转让主要财产”之情形,

享有股份回购请求权。实际上,公司营业的受让和出租对股东利益的影响也十分重大,反对股东亦应享有股份回购请求权。此外,关于“主要财产”的含义,我国新《公司法》未作具体界定<sup>④</sup>。值得关注的是,在“主要财产”的认定问题上,还应考虑公司章程对董事会资产处置权的规定,如属章程授权范围内的资产处置行为,董事会可直接作出决定,无需股东大会同意,股东亦不享有股份回购请求权。

#### 二、反对股东股份回购请求权的行使程序

反对股东股份回购请求权的行使程序主要包括:异议通知、提出请求、价格协商、估价诉讼等。我国新《公司法》对下列程序还未有明确的规定。

(一) 提出请求。反对股东在股东大会通过公司合并等决议后一定期间内,可向公司提出股份回购请求。反对股东行使股份回购请求权必须满足两个条件:一是在股东大会作出决议前已以书面形式通知公司其反对意见。二是在已在股东大会上投票反对该决议。此外,股份回购请求须在法定的期间内提出,超过法定期间不得行使。《日本会社法》第166条第3款规定的期间是20日,我国新《公司法》则未明确这一期限,不过从第75条的规定来看,股东最晚也应在决议通过后60日内提出请求。

(二) 价格协商。股份回购的价格首先由公司与股东协商确定,价格确定后,公司应在法定的期间内支付。为了最大限度地维护股东的利益,《美国模范商业公司法》<sup>⑤</sup>第十三章规定,如果公司估定了反对股东所持股份的价值,就应当立即支付该笔金额,而不能等待评估程序的最终结果。在支付的同时,公司还应将有关资产负债表、财务说明、公司对于股份公正价格的陈述、利息计算的说明等文件一并送达反对股东。如果股东不满意公司的开价,还可以要求公司按照自己的股价进行支付。《日本会社法》规定的期限是协议生效后的60日内支付价款。我国新《公司法》尚无规定。

(三) 估价诉讼。当股东与公司之间不能就股份价格协商一致时,股东可向法院提起估价诉讼。《日本会社法》第117条规定:“股东与股份有限公司达成协议生效起的30日内未就股份价格达成协议的,自该期间届满后的30日内,股东或股份有限公司均可请求法院决定价格。期限届满后,股东可随时撤回股份收购请求权。股份有限公司对法院决定的价格,还须以6%的年利率支付届满后的利息。”我国新《公司法》第75条规定了期限,但没有支付利息的要求。

吴建斌,刘惠明,李涛合译:《日本公司法典》,第46页,第107条第1款第1项所列事项。

见吴建斌,刘惠明,李涛合译:《日本公司法典》,第48~49页,第108条第1款第4项或第7项、第111条第2款所列事项。

“事业”指我国公司法中的“营业”,即“因转让取得股份”。见吴建斌,刘惠明,李涛合译:《日本公司法典》,第1页。

④中国证监会2001年颁布的《关于上市公司重大购买、出售、置换资产若干问题的通知》中对“重大购买、出售、置换资产的行为”作了具体规定,这些规定可以作为认定公司结构发生重大变化的参考依据。

⑤刘连煜译:《美国模范商业公司法》,第125~128页。



# 年轻的新中国贵金属纪念币纵览

李增仁

(中国人民银行石家庄中心支行, 河北 石家庄 050000)

中图分类号: K875.6

文献标识码: C

文章编号: 1002-2740(2006)08-0053-02

改革开放 27 年来, 新中国贵金属纪念币发行已经从单一品种发展为多品种、多系列、多材质和多形状的格局。提起新中国的贵金属纪念币, 人们普遍认为是指金、银纪念币, 但是根据中国人民银行《中华人民共和国贵金属纪念币图录》显示, 除了金、银纪念币外, 还应当包括极少量铜质、钯质和铂质的纪念币。迄今为止, 我国已经向海内外成功发行了中国民间神话故事、中国京剧艺术、中国古典文学名著、中国杰出历史人物等 10 大系列共 1400

多个品种的纪念币其中熊猫、生肖和纪念毛泽东诞辰 100 周年、庆祝北京申办 2008 年奥运会成功等一些重大历史文化题材的贵金属纪念币曾多次获得国内外大奖, 熊猫普通金币在国际市场上一直享有盛誉, 也是国际五大投资币之一。穿越时空隧道, 笔者从多姿多彩的新中国贵金属纪念币长河中采撷朵朵浪花与读者共赏。

——开新中国货币发行先河的第一套贵金属纪念币。1979 年, 为隆重庆祝中华人民共和国成立 30 周年, 经国

务院批准和授权, 中国人民银行第一次发行贵金属纪念币。这次发行的金质纪念币共 4 种, 面额均为 400 元, 重量为 1/2 盎司, 发行总最均为 7 万枚, 正现图案都是, 中华人民共和国国徽和“庆祝中华人民共和国成立 30 周年 1949-1979”字样, 背面图案分别为天安门、人民英雄纪念碑、人民大会堂和毛主席纪念堂。分别为上海和沈阳造币厂铸造。当时虽然仅仅发行了 4 枚金币, 但却是新中国货币发行史上的重要里程碑。

## 三、完善我国相关制度的建议

法律程序是实体权利的保障, 程序的不完善必将损害实体权利的实现。然而我国新《公司法》关于反对股东股份回购请求权行使程序的规定仅有一个条款, 对许多相关的法律制度皆未作具体规定, 这对股东行使权利是极为不利的。救弊之道, 宜由最高人民法院在总结实践经验的基础上, 借鉴国外的立法成果作出司法解释, 完善反对股东股份回购请求权制度。

(一) 在司法解释中明确反对股东的界定。即指那些通过某种机制在股东会决议作出的过程中或作出后一段时间内, 明确地表达对公司决议反对的股东。如规定在公司并购时, 反对股东在公司并购决议投票表决前以书面形式向公司表明反对意见的, 可以行使股份回购请求权。

(二) 明确回购股份价格的确定方法。反对股东出让股份的价格可有两种确定方法: 一是在股票上市的情形下, 参照市场价格予以确定; 二是按照公司的净资产额计算每股的实际价值。在估价诉讼中, 公司对其财产状况最为了解, 股东明显处于信息劣势, 所以举证责任应由公司承担, 公司若不同意反对股东所提出的价格, 则必须提出相应的证据予以否决。

(三) 对反对股东股份回购请求权作出一定限制。在公司并购中, 已行使了股份回购请求权的反对股东, 不得再提起公司并购无效之诉, 除非公司并购违反了法律规

定。该项限制是为了以防止反对股东滥用诉权, 保护合法的并购行为。

## 参考文献:

- [1]王保树.转型中的公司法的现代化[M].北京:社会科学文献出版社, 2006.
- [2]赵旭东.公司法修改中的中小股东保护[N].法制日报, 2005-01-06.
- [3]朱慈蕴.资本多数决原则与控制股东的诚信义务[J].法学研究, 2004, (4).
- [4]大家久雄.股份公司发展史论[M].北京:中国人民大学出版社, 2002.
- [5]卞耀武.当代外国公司法[M].北京:法律出版社, 2001.
- [6]罗伯特·W·汉密尔顿, 李存捧译.公司法概要[M].北京:中国社会科学出版社, 1999.
- [7]田中诚二.会社法详论[M].劲草书房, 1982.

(责任编辑: 周 冰)

(责任校对: 周 冰 王 勉)